

POR

DON ALVARO DE VEGA, y consortes, herederos de Don Diego de Prada, que lo fue de D. Lope de Taboada, difunto.

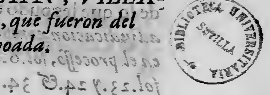
EN EL PLEYTO,

CON

DOÑA BEATRIZ DE VIVERO, como madre, y curadora de D. Iuan Pardo de Ribadeneira.

SOBRE.

LOS COTOS DE MERLAN, VILLASante, Toiriz, y Torre de Arcos, que fueron del dicho D. Lope de Taboada.



✠



S la controuersia de las partes en este pleito, sobre la calidad destos bienes: *Vtrũ libera, & allodialia sint? vel maioratui subiecta*, como antecedente necessario, para vèr si ha lugar, ò no el remedio de la ley de Toro, que la dicha Doña Beatriz propuso en el Consejo.

Y despues de examinada su pretension, el Consejo declarò *no auer lugar*, mandando, que las partes pidan, y sigan su justicia, donde, y como vieren que les conuiene.

Suplicò del auto Doña Beatriz, sin alegar, ni presentar cosa de nueuo: Y visto en grado de reuista, pidiò el processo para informar, con que nos ha obligado à cansar à V. S. con este papel; si bien serà breve, y solo para reducir à la memoria los puntos de la justicia de D. Alvaro, que es notoria, para que el auto de vista se confirme.

Para lo qual se supone por hecho constante, que no solo no ay escritura, ni fundacion de mayorazgo destos vienes.

1 Pero consta, *que todos ellos entraron en poder de Alvaro de Taboada, abuelo del dicho D. Lope de Taboada, como bienes libres*, en esta manera:

El Coto de *Merlan*, por bienes, y herencia de Alvaro de Taboada el mayor, que fue su padre, y le mejorò en el tercio, y quinto de sus bienes, sin grauamẽ alguno, señalando para la mejora el Coto de Merlan: y assi se le adjudicò en la particion, que hizo con sus hermanos el año de 541. dandoles recompensa de lo que les pudo tocar en èl: *Costa por la particion, y adjudicacion, compulsada con citacion de la otra parte en el processo, fol. 6. & 7. pieça 2. & folio 14. & 15. & fol. 23. y 24. & 34.*

El

548

2 El Coto de *Villa Sante*, y parte de *Toiriz*, consta, que le perteneciò por herencia de Francisco de Escobar, y Teresa Rodriguez su muger, auiendo litigado sobre la particiõ de sus bienes, con los deudos del dicho Frãcisco de Escobar desde el año de 561. (que empeçò el pleito el mismo Alvaro de Taboada el menor) hasta el año de 573. que se hizo la quenta, y particion, en virtud de executoria: Y en ella, por conueniencia de las partes, se diuidieron los Cotos, y jurisdiciones, que dexaron el dicho Frãcisco de Escobar, y Teresa Rodriguez; dando, y adjudicando los de *Villa Sante*, y *Toiriz*, à los hijos del dicho Alvaro de Taboada (que ya era difunto) y los demàs à los deudos del mismo Francisco de Escobar, sin grauamen alguno, como parece de la adjudicacion, y diuision, compulsada con citacion de la otra parte, en el processo, *pieça* 4. *fol*. 3. donde se declara, que los dichos Cotos fueron, y quedaron por bienes de los dichos Francisco de Escobar, y su muger: y tambiẽ està probado copiosamente por esta parte en su probança, *pieça 4. à la segunda pregunta, y à la quarta.*

3 La *Torre de Arcos* la huuo, y adquiriò el dicho Alvaro de Taboada, por titulo de compra, y vẽta, que della le hizo Doña Maria Sarmiento, como lo testifica don Pedro Fernandez de Boan, y Landecho, testigo presentado por la dicha Doña Beatriz en

4 su probança, *pieça* 5. *folio* 54, *pag*. 1. *ad finem*. Cuya deposicion por estar aprobada, y no contradicha: en lo que es contra producentem, haze plena probança, vt latè ostendit Farinac. *de testib. q*. 62. *num*. 237. *cũ seqq*. Vbi plures retulit, & Menchaçam *de success. creat. lib*. 2. § 12. *num*. 7. dicentem conclusionẽ esse clarissimam, & ab omnibus receptam.

Et ex abundanti: Tambien tiene probado don Al-

5 varo de Vega, con mucho numero de testigos *à la* 7.

de

de su interrogatorio; que en tiempo del dicho Alvaro de Taboada, antes, y despues; y siepre los dichos bienes se han tenido, y posseido, y heredado, como bienes libres, sin grauamen de vinculo, ni mayorazgo; concluyendo de vista, y oidas, primeras, y segundas, con toda distincion.

Con que tambien le asiste la regla, y disposicion
6 de derecho, que presume todos los bienes libres, nisi scriptura maioratus ostendatur, *cap. 1. § inter filiam*, vbi Bald. *num. 2. si de feudo fuerit controuersia inter dom. & agnat.* Anton. Gabriel *lib. 3. comm. opin. tit. de feudis conclus. 3.* Mascardus *conclus. 79.* verbo, *Allo-*
7 *dialis num. 5. per tot. & num. 9.* Vbi quod procedat, etiamsi sit castrum, vel opidum cum iurisdictione, Roderic. Suarez *in repetit. l. quoniam in prioribus ad declarationem legis Regni, limitat. 11. num. 4.* & infrà,
8 *in 2. dubio num. 1.* Et vbi Castrum, vel opidum concessum, non fuit à Principe simul cum Dignitate, Ducatus, vel Comitatus, comprobat. d. I. Lud. Molina *lib. 1. de primog. cap. 11. num. 11. 17. 26. & 27.* cum alijs.

9 Ex quibus in dubium est, que en este caso el dicho don Alvaro de Vega, y consortes entran fundando de derecho contra qualquiera, q̃ pretende, que son de mayorazgo estos bienes, vt præcitati omnes obseruant.

Y mas especialmente para excluir el juizio de Te-
10 nuta introducido por la *ley 45. de Toro*; porque para esto basta ser la oposicion, y negacion tal, quæ faciat rem dubiam, vt *in cap. veniens, de suppled. neglig. prælat. l. 3.* vbi gloss. *verbo*, Dubium, *C. quibus ad liberta-*
11 *tem proclamare non licet.* Siquidem certum est, que para que el remedio desta ley tenga lugar, es preciso, que antes conste con euidencia, que los bienes son de mayorazgo, vt & ipsa lege probatur, ibi: *Las cosas q̃ son*

ſon de Mayorazgo: Vbi notabiliter Auendaño *gloſſ.* 11. ſubdit, *ſcilicet per rei euidentiam, ita, quod non dubitetur, an ſint, vel non, maioratus*; & pro ratione dicit:

12 *Quia cum prædicta verba ad ſui eſſentiam requirant bona eſſe maioratus, antea conſtare debet de ſubſtantia, quàm remedio huius legis, vti poſsit*, ex regula *legis Diuus, & l. Titius, ff. de teſtam. militis.* Vbi Bart. & com. notant, & *in leg. diuus, ff. de re iud.* ex quibus idem antea prædixerat Palac. Rub. *ibidem num.* 20. dicens, ex ipſa lege neceſſario requiri, *quod res ſint maioratus indubitanter*, & ſequitur Matienço *in l. 8. tit. 7. lib. 5. Recop. num. 1. & 2.* Vbi quod procedat maximè, vbi contenditur inter duos ſuper rebus, an ſint maioratus, vel non.

13 Et conſequenter reſolvit idem Avendaño *ead. leg. 45. gloſſ. 8. n. 7.* Quod ſi dubitetur an res maioratus ſit, vel ab aliquo impugnatur, prius decidendum erit an ſit verè maioratus.

14 Y en terminos terminantes el ſeñor Luis de Molina *de primog. lib. 3. cap. 13. num. 5.* auiendo reſuelto, que ha lugar el remedio deſta ley in maioratu, qui ex temporis antiquitate conſtat (como ſe pretende en eſte caſo) luego ſe limita diziendo: *Id verum eſſe dummodo adeò certum, & indubitatum ſit bona, de quibus agitur, maioratui ſubiecta eſſe, vt id in dubium reuocari non valeat. Si vero* (inquit) *de hoc dubium ſuper eſſe poſſet, quod intra terminum 50. dierum decidi, non valeat, remediũ, d. l. 45. denegandum erit*, ſequitur d. Chriſtoph. de Paz *de Tenuta 1. part. cap. 27. num. 15.* ibi: *Si de primogenio non dubitetur.*

15 Perez de Lara *in Compendio vitæ hominis cap. 2. num. 51.* Vbi quod hoc remedium ſolum modo admittitur, vbi partes fatentur bona eſſe maioratus, *ſecus verò, ſi negent, nam eo caſu* (inquit) *propter incertitudinem cauſa remittitur ad alium iudicem.*

16 Addentes ad Molinam *d. cap.* 13. *num.* 51. Vbi ita demum admitti remedium tenutæ in maioratu ex temporis antiquitate inducto, si prius certum, & indubitatum sit bona, de quibus agitur, maioratui abnoxia esse, & sic in praxi receptum testantur.

Luego siendo tan incierto, y mas que dudoso, que estos bienes sean de mayorazgo (quando no fuera lo contrario tan euidente, como resulta de los instrumẽtos, y probanças desta parte) omnium sententia compertum est remedium, d. l. 45. in ijs locum habere nõ posse.

17 Id, quod apertè deducitur *ex tex. in d. c.* 1. §. *inter filiam, si de feudo fuerit controuersia inter dom. & agnat. in vsibus feudorum.* Vbi propterea constat, quod vbi contentio est inter filiam hæredem, & agnatum defuncti de prædio: *Vtrum sit feudale, vel allodiale,* possessio apud filiam remanere debet, donec de proprietate disceptetur, non alia ratione, nisi, quia præsumptio est pro filia, vt adnotarunt, ibi glossa verbo, *Interim,* Issernia, Bald. Alvarit. & Scrib. communiter, post alios tenet d. Lud. Molina *de primog. lib.* 3. *cap.* 4. *num.* 41. & *num.* 42. Vbi quod procedat, non solum in filia respectu successionis Patris, sed & in rore respectu suasionis fratris, & sic in terminis decisum, ait Afflictis *decis.* 119. *sub num.* 5. & sequitur Perez de Lara *supr. num.* 52. dicens, sine dubio, si liquido non constat de constitutione feudi, vel maioratus, innumeros refert, Gaspar Ant. Thesaurus *qq. Forens. quæst.* 11. *num.* 2. & 3. *per tot.* vbi refert Cephal. Barsat. &
18 Capit. dicentes idem esse in hærede extraneo, & subdit in maioratibus, & primogenijs hoc esse expeditũ, ex adductis per Burgos de Paz *cons.* 29. *per tot.* & per D. Molinam, quem refert *d. num.* 41.

19 Y en nuestros terminos añade Thesauro *d. num.* 3. illud fortius obtinere, quando fœmina est hæres vlti-

mi possessoris, quæ vtitur remedio, *l. fin. C. de edicto Divi Adriani tollendo* (como sucedio en este caso) quia in hoc agnati, non sunt legitimi cõtradictores, vt post Guillelm. de cugno, tenet Ioan. Andr. *in addit. ad speculat. tit. de testam. §. penult. in fine*, & Scrib. *in d. §. inter filiam*, quorum sententiam communẽ, & sine contradictore dicit Curtius Iunior *de feud. 3. p. memb. 1. num. 23. & cons. 41. num. 5. in fin.* Y por esso dixeron Issernia *in d. §. inter filiam*, & ibi Addition. *litt. O.* quod filia hærede in possessione posita agnati vendicabunt, si probare poterunt, manifestando, que ha de ser en diferente juizio, y por via ordinaria, vt adnotarunt Avendaño, Lara, & omnes suprà citati.

20 A que se añade para la total exclusion del intento de la dicha Doña Beatriz, que no solo no ha mostrado, que estos bienes sean de mayorazgo, indubitanter, vt necesse erat, *ex supra dictis*.

21 Pero aunque quiso dezir, y probar, que se han tenido por tales, de tiempo inmemorial, no lo ha hecho, ni su probança merece estimacion ex seqq.

22 Lo primero, porque siendo requisito de la *ley. 41. de Toro*, que los testigos de semejantes probanças seã personas de buena fama: esta calidad no esta probaba, ni articulada, prout necesse est, vt eis adhibeatur fides, ex doctrina Angeli *in l. 2. §. idem autem, ff. quemadmod. testam. aperiantur*, quam in terminis comprobat latè Avendaño *in eod. l. 41. gloss. 11. num. 1. & 2.* & sequitur, atque defendit d. Lud. Molina *de primog. lib. 2. cap. 6. num. 30.* donde al fin nos amonesta, que en estas probanças nos acordemos siempre de ar-
23 ticular, y probar la buena fama de los testigos: *Nam aliàs* (inquit) *probatio ipsa non concluderet*: Et post Pelaez de Mieres, Burgos de Paz, d. Præsid. Cobb. sequũtur addentes ad Molinam *d. num. 30.* plura in comprobationem referentes.

Lo

24 Lo segundo, porque no ay testigo en su probança, que de razon concluyente, prout requiritur lege ipsa; porque tassadamente deponen, que Lope de Taboada, y D. Lope su hijo posseyeron estos Cotos, sin dar parte dellos à sus hermanas, quæ quidem ratio insufficiens est; pues pudo darse, que en otros bienes las diessen sus legitimas, vt quotidie observatur, y consta, que sucediò en la adjudicacion, que se hizo à Alvaro de Taboada del Coto de Merlan, *vt notauimus supra*: vnde succedit regula, *l. neque natalis, C. de probat.* ex qua vulgo dicitur, non probat hoc esse, quod ab hoc contingit ab esse.

25 Y por esso la misma *ley* 41. no se contentò con que se pruebe, que el posseedor no diò parte de aquellos bienes à sus hermanos; sino se prueba tambien, que ni les diò equiualencia, ni otra cosa alguna por quedarse con ellos, *vt patet ex contextu*, & singulariter ad notauit Avendaño, *in ead, leg.* 41. *gloss.* 10. *num.* 1. dicens: *Quodsi non probatur hæc qualitas, præsumptio est in contrarium, cum bona regulariter libera præsumuntur, & ex alia causa, quàm maioratus posit vnus tantum succedere, vel ex cessione, aut renũtiatione, aut consensu cæterorum* fratruum: *Vnde* (inquit) *ingeniosè conditores huius legis existimarunt necessarium fore, ob id ius succedendi in solidum, nullam fratribus æquiva lentiam à prædecessoribus præstitam fuisse.*

26 Y aqui no solo, no se prueba, ni articula, que los dos Lopes no dieron à sus hermanas equiualencia, ni cosa alguna, por suceder in solidum en estos bienes: pero muchos de los testigos, sin preguntarselo, dizẽ, que si les dieron dotes, ò otros bienes à las hermanas, no lo saben; con que à todos les quadran las palabras de la *ley solam, C. de testibus*, dicentis: *Solam testationem prolatam, nec alijs legitimis adminiculis, causam aprpobatã nullius esse momenti, certum est*, & est commu-

munis sententia ex Farinacio *de testibus quæstione 70. numero* 12. dicentiũ: *Quod licet dictum testis concludat, si tamen ratio eius non concludit, corruit omnino tale dictum.*

27 Lo tercero, porque estando probado con instrumentos, y testigos, que Alvaro de Taboada, abuelo del dicho D. Lope, huuo, y posseyò estos bienes, como libres hasta su muerte, *vt suprà notauimus*, no se puede afectar vso, ni possession contraria de tiempo inmemorial; porque el dicho Alvaro de Taboada fue el que puso el pleito à los bienes de Francisco de Escobar, y su muger en Valladolid *año de* 561. cuya particion se acabò el *año de* 573. como parece por la executoria, y testimonio, y adjudicacion de Villa Sante, y Toiriz, que estàn presentados.

Con que damos probada possession de libertad, y memoria contraria à la calidad de mayorazgo, citra
28 centesimum annum, vt patet intuenti, ex quo sine dubio immemorialis præsumptionis probatio corruit: vt in terminis distinguendo resolvit d. Lud. Molina *de primogenit. libro* 2. *capit.* 6. *numer.* 60. & 61. quem sequuntur Ioann. Garc. *de nobilitat. gloss.* 12. *numer.* 69. Avendaño *in dict. l.* 41. *Tauri gloss.* 1. *numer.* 16. Et in Rota decisum, & obseruatum testatur Oliuerius *ad Ludouis. decis.* 298. *ad notat.* 2. *sub numer.* 13. innumeros referens Dom. Ioan del Castillo *lib.* 5. *controuers. capit.* 93. §. 8. *numer.* 48. & 49. & plurimos addunt addentes ad Molinam *d. num.* 60. *vsque ad* 64.

29 Lo quarto, porque reconociẽdo la otra parte, que las possessiones de don Alvaro, y su padre fueron de poco tiempo para inducir la inmemorial, articulò *en la* 8. *pregunta*, que Alvaro de Taboada, abuelo de D. Lope tambiẽ huuo, y posseyò todos estos bienes por titulo de Mayorazgo; y sus testigos lo deponen ansi,

30 Id, quod à veritate alienum esse conuincitur euidenter, no solo por probança de testigos, sino por instrumentos contrarios.

Tùm, porque de la *particion*, que hizo con sus hermanas, consta que huuo el Coto de *Merlan* por herencia, y mejora de su padre, sin cargo de vinculo alguno.

Tùm, porque la *Torre de Arcos*, consta por el dicho de Pedro Fernandez Boar. testigo de la otra parte, que le comprò, despues de auer heredado à Merlan, *vt supra notauimus*.

Et tùm, porque consta, que *Villa Sante*, y *Toiriz*, aun no llegaron à entrar en su dominio: porque se adjudicaron en la particion de Francisco de Escobar, y su muger à los hijos del mismo Alvaro de Taboada *el año de* 573. por ser ya muerto, vt patet ex contextu instrumentorum.

31 Igitur comentitium est dicere, que el mismo Alvaro de Taboada sucediesse en estos bienes por via de vinculo, *vt patet intuentibus*, & consequenter, aũ-
32 que estos actos contrarios, ò alguno dellos fuessen de tiempo vltra centum annos, adhuc ex ijs destrueretur immemorialis, sine dubio; vt singulariter resoluit d. ipse Molin. *d. lib. 2. cap. 6. n. 63. in* vers. *Sed quãuis*, dicens: *Quod vbi actus ipse, qui probatur præscriptioni contrarius, talis est, quod necessario ostendat commentitium esse, quod per immemorialem probari prætenditur, ipsam elidere dicendum est, quamvis vltra centũ annos contigisse probetur.*

33 Demàs, de que basta estar conuencidas las deposiciones de los testigos en esta parte, para que in totum illorum respuantur dicta: ex communi omnium sententia per Farinac. *de testibus quæst.* 57. §. 4. *num.* 111.

34 Maximè, resistiendoles tambien la probança del dicho D. Alvaro de Vega, y consortes, calificada con instru-

instrumentos, que concluyen de tiempo immemo-
35 rial en fauor de la libertad destos bienes; la qual por tener por si la presuncion, y asistencia del Derecho comun, no es dudable, que prefiere, y ha de preferir, y seguirse en concurso de otra qualquiera en cõtrario, vt ferè in terminis concludit Alex. Lud. *decis*. 51. *n*. 2. post Decium *cons*. 448. *n*. 11. *&* 35. Ruinũ *cons*. 147. *n*. 5. *lib*. 5. & cum communi tradit Farinac. *de testibus* *q*. 65. *n*. 150. vbi plures refert.

De que resulta la justicia del dicho D. Alvaro de Vega, y consortes, ser clara para obtener. Salvo, &c.

Licenciado Ruyz
de la Vega.